JOHN CARTER BROWN
LIBRARY

Purchased from the
Trust Fund of
Lathrop Colgate Harper
LITT. D.

The John Carter Brown Library

GIFT OF
Ronald Dwight
in memory of
Manuel Mir Quesada Larco

Execu
npte
Som
iuino
rbò
a p.
mino
Sa
yo
rela
sin
rrda
it, in
mar
Ex
sejos
Gue

(146.)

(14)

POR

DON IOSEPH DE VILLA nueua, Cauallero del Orden de Alcantara, del Consejo de su Magestad, y su Secretario en el Supremo de Aragon, Consejero, y Contador mayor del Consejo de la Santa Cruzada, por el tiempo de la menor edad de Don Geronimo Luis Valle de la Cerda y Villanueua.

CON

El señor Francisco Diaz Mendez Brito, que sirue el cargo de gran Chanciller, y Consejero del mismo Consejo.

SOBRE

Precedencia.

Num. 1.

Calidades con que se crearon los oficios de los señores Contadores.

CVando se formò el Consejo de la santa Cruzada, se crearon los dos oficios de Contadores mayores, con calidad, y preeminencias de Consejeros, como necessarios, y principales ministros, para la administracion de la hazienda, y gracias que gouierna el Consejo, y assi en las

Ordenanças del año de 1554. de qua est *lex 10. tit. 10. lib. 1. noua Recopilat.* refiere su Magestad, que se compone el Consejo de los señores, *Comissario General, Assessor, dos Cõtadores, y el Fiscal*, y en el cap. 1. 4. 13. 23. 26. 28. 29 se dispone, que *no se pueda despachar cedula, prouision, ni libraça, ni otro despacho que no este señalado, y sobre escrito de los Contadores, y que en los assuntos ayan de assistir, y las fianças que dieren los assentistas se reciban con su parecer: y tambien le den para efetuarse las concordias del subsidio: y en todas las consultas que se hizieren a su Magestad*: De que haze mencion, y de otras calidades, y honores, de que gozan *Lara en el compendio de las tres gracias, fol. 19. lib. 1. y 107. y siguientes lib. 2.*

Num. 2. Y se confirma con las consultas, cedulas, y decretos de su Magestad, y autos del Consejo, que se han presentado en este pleito: en que està declarado, que los señores Contadores siempre han sido, y son Consejeros, y como tales han votado en todas las materias de gracia, gouierno, y hazienda.

Num. 3. *Calidad con que se crio el oficio del señor Chanciller.* El año de 1635. se criò el oficio de Gran. Chanciller, y Registrador, con las mismas calidades, y exempciones de que gozauan los Contadores por sus titulos, y como vna dellas era la de Consejero, se le dio à este oficio.

Num. 4. *Quando vn priuilegio se concede ad similitudinem alterius, es sin perjuizio de las precedencias del primer priuilegio.* De que resulta, que el oficio de Chanciller se criò ad instar, & similitudinem de los priuilegios concedidos a los oficios de Contadores, como expressamente declara el primer titulo de su Magestad, que se despachò en fauor del señor Don Pedro Valle de la Cerda, y quando vn priuilegio se cõcede ad similitudinem alterius priuilegij: el nueuo priuilegiado no puede vsar de las preeminencias que se le concedieron en perjuizio del primer priuilegio. Ex regula textus in *l. sed miles, §. 1. ff. de excusation. tutor. l. verum, §. penult. ff. de minoribus.* Y Horat. Mandos. *de priuileg. ad instar. quæst. 10. ex num. 1.* Lo dixo en propios terminos de priuilegios ad instar.

Para

Para que fuesse mas poderoso el nueuo priuilegio, de que se vale el señor Chanchiller, y optasse cõ los señores Contadores, era necessario que expressamente lo declarara su Magestad, Mandos. vbi supra, Mastrillo *de magistratibus lib. 5. cap 4 num. 73.* y no es de presumir, que su Magestad sin causa quisiesse perjudicar la calidad, y precedencia, tan justamente deuida a los señores Contadores, *l. quoties, C. de præcib. Imper. offerendis, l. merito, §. 1. & §. siquis à Principe, ff. nequis in loco publico* Tuschus *litt. P. conclus. 729. num. 1.* y en concession de nueuo priuilegio, en materia de precedencia de Consejero à Consejero, lo dixo Anton. Lanario, *cons. 72. num. 19.* y mejor Don Iuan del Castillo *tom. 7 de tertijs cap. 41 num. 47.* in fine *&* 48. Galeota, *tom. . controuers. 45 num. 29.*

Num. 5.

Su Magestad sin causa no perjudica el derecho del tercero.

Y aunque las plaças de los Fiscales, se crearon ad similitudinẽ de las plaças de los Consejeros, y estos gozan de todas las preeminẽcias, y honores que aquellos. vt refert Doctor Ioan. Baptist. de Larrea, *alleg. Fiscal. 51. nu. 12. part. 1* no les preceden, ni tienen derecho de opcion, por ser mayor dignidad la de Consejero, que la de Fiscal.

Num. 6.

Aunque los Fiscales gozan de las preeminẽcias de Consejeros, no optan con ellos.

Bien se conoce quan preeminẽte es la calidad del oficio de Contador mayor, à el de Chanciller, y registrador: pues este seruia por las personas que tenian comprado, ò arrendado el sello Real, ò por sus criados, sin que fuesse, ni sea necessaria la assistencia del Chanciller en el Consejo para ningun efeto, y solo le acrecentò su Magestad, para valerse del dinero deste arbitrio, para acudir a las necessidades publicas: y la calidad de Consejero, se la dio su Magestad a el oficio ad honorem, para que tuuiesse mas valor.

Num. 7.

Mayor dignidad es la de Contador mayor, y Consejero, que no la de Chanciller, y Consejero.

Y assi diremos legitimamente, que esta dignidad de Cõsejero, se concediò a los oficios de Contador, y Chanciller, y no a las personas en particular que los seruian: y quando la agregacion se haze a el oficio accessoriè, &

Num. 8.

La dignidad de Consejero se concediò a los oficios de Contador, y Chanciller.

per

per incorporationem: no goza de precedencia el que sir ue el oficio à que se llega la dignidad de Consejero, vt ad uertunt Regens Fuluius Constantius *ad titul. C. de Consulib. lib. 10. in l. 1. nu.* 38 ibi: *Quia talis adiunctio accessoriè fit, per viam incorporationis, & sic cessat in eo illa præcedentia.*

Num. 9.

Quando lo honorifico de Consejero se agrega a la dignidad no ay derecho de opcion.

De que se sigue, que quando la calidad se agrega a la dignidad, no ay derecho de opcion, y el que entra en el Consejo, aunque sea mas moderno, ha de ocupar el lugar que toca a su dignidad, este texto forma la *ley* 2. *C. vt dignitatis ordo seruetur, lib.* 12. por el qual lo tuuo Casaneo *in Cathalago gloriæ mundi in* 10 *parte consideratione* 34 vers. *crederem*, à quien refiere, y sigue Anton. Lanario, *consil.* 72. *num.* 5. Tobias Nonio, *cons* 7. *num.* 6. Felicio Contelorio, *de præcedentia, quæst.* 1 *num.* 10.

Num. 10.

Y es la razon, porque lo honorifico de Consejero, no se dà a las personas, sino a los oficios que siempre conseruan vn mismo lugar, sin preceder, perder, ni ganar antiguedad, y assi dixo Mastrillo de magistratibus, *lib* 5. *cap* 4. *à num* 4. *quòd ordo qualitatis potior erit ordine temporis*, Don Iuan del Castillo, *tom.* 7. *de tertijs, cap.* 41. *à num.* 29 *&* 33. D. Valençuela, *cons.* 101 *à num.* 74. *lib.* 2.

Num. 11.

El que sirue mayor dignidad, preceda al de menor, aunque sea mas antiguo.

Y es llano, que la antiguedad del tiempo se rinde a lo preeminẽte del lugar, y no dà la precedencia alos que se hallan desiguales en dignidad, y jurisdicion, *glos.* verb. *consueta in cap. statuimus, de maioritate. & obedientia*, vbi Doctor Augustin Barbosa, *& gloss.* verb. *præponimus, in cap. Isidorus* 16. *distinct.* Felin *in rub. de maior. & obediẽt. num.* 3. Geminian. *in cap. Episc.* vers. *aut. fuerunt promoti.* 17. *distinct.* Tiraq. *de iure primog. in præfat. num.* 79. Cephal. *cons.* 615. *num.* 13. *&* 133. Menoch. *cons.* 126. *num.* 31. *lib.* 2. Mastrill. vbi suprà, Besol. *de præcedentijs, cap.* 3. *num.* 4. Gratian. *discept.* 111. *num* 32 *&* 76. Tuschus, *litt. D. concluss* 419 *num.* 7. Doctor Don Iuan Baptista Valençuela, *cons* 201. *nn.* 52. 53. *&* 54. *lib.* 2.

Y en

Y en vn mismo Consejo quien tiene mayor causa para preceder, aunque sea mas nueuo, se antepone a los mas ancianos, ex textu, in *l si. seruus, §. vlt. ff de leg. 1 interdum, ff qui potiores inpig. habeant* Valençuela docte vt solet, *in cons. 201. num. 72. & 73.* Beltraminus, *ad Gregorium XIII. decis. 124 num. 2.* Ipse Summus Pontifex, *decis. 310. num 26* Donat. Anton. de Marinis, *quotidian. resolut. cap. 169 num. 2.*

Num. 12.
El que tiene mayor causa precede.

De donde, si al menor en orden le està encargada mayor jurisdicion, que a el mas antiguo, le precederà sin dificultad alguna, *cap. Isidorus 16. distinct.* vbi Gemin. & Cardin Marc. *cons 26. num. 55. & cons. 27. num. 5.* Fabius de Ana, *cons 40. num. 10.* Marta *voto. 101.* Mastrillo, *decis. 149 num. 13* & de Magistrat. *lib. 5. cap. 4. num. 68.* Ponte, *decis. 8 num. 1.*

Num. 13.
Tambien precede el que exerce mayor jurisdicion.

Y en las diferencias de Ferrara, y Florencia, lo resoluiô, Marcelo, Mauro, y otros, que cita, *allegat. 50. tom 1. per totam, præcipue, num. 14.* ait *vt sic posit ex prædictis inferri, quod postquam maiore dignitate præest Dux Florentiæ, licet posterior sit creatus, quàm Dux Ferrariæ, ex hoc præcedere debeat*, Crauetta, *cons 982. & 983.* refert Iacobus Speidelius, *in sfloge quæstionum iuridicar. & politicar. litt. P. num. 70.* verl. *de præcedentijs inter Ferrariæ, & Florentiæ Duces.*

Num. 14.
Casos en que se ha determinado la precedencia por la mayor dignidad.

Y tambien precede el que tiene en el Consejo mayor, y mas digna ocupacion, ò se le dan gajes mayores, *l. vni cuique* in princip. *C. de prox. Sac. Scrip. lib. 12. l. 2. de offic. mag offic. l contra publicam 14. ante fin. C. de re milit ari, lib. 17.* Bursatus *cons 341 num. 24, lib 4.* mirifice ad rem conducit verba, *l 2. vt dignit at. ord seru. lib 12.* ibi: *Omnes priuatæ dignitates hoc ordine seruire agnoscunt, vt in primo loco habeantur, qui in actu positi, illustres peregerunt admissiones* Hæc & alia digerit, & conferit laborioſſe, & suauiter Doctiſ. D. Ioan. de Solorzan. *in excursu de præcedentys, num. 56.* Riccius *collect. 1762.* ad fin. Don

Num. 15.
Precede el que tiene mas digna ocupacion, y lleua mayores gajes.

Iuan del Castillo, *tom.7 de tertijs,c.* 41. *à n.* 37. *&* 41. *&* 45. Luego si a el Contador le assiste la antiguedad de su plaça de Consejero, calidad, ocupacion, y jurisdicion, con quien no puede competir el Chanciller, preciso es que le aya de preceder, aũque el oficio, y cargo de Chanciller fuesse mas antiguo.

Num. 16.

En el Consejo de la Santa Cruzada no ay opcion entre los Consejos de que se compone.

El Consejo de la Santa Cruzada tiene lugares señalados para los Consejeros, de que se forma, y su cuerpo mistico consta de diferentes miembros, vnos de mejor lugar que otros, no de la misma suerte que los demas Consejos, en que exceptuando la cabeça, son iguales, y optan segun el recibimiento de sus oficios, Boerio, *de auctoritate magni consil. num.* 18. *&* 79. vers. *& secundum eum, qui magis participant cum capite debent sequi, & debent esse magis vecini, vt ars immitetur naturam*, facit mentionem Theodorus Rubæus, *in* 4 *part.* singul. DD. *in 2. responso de præcedentijs, num* 6. *pag.* 491. *tom.* 1. *omnes in cap. præcipimus, vltim. dist.* 93. Y en este de Cruzada precede el Consejo Real de Castilla al de Aragon y este a el de Indias, y despues los Contadores, sin que entre estas quatro Hierarquias aya opcion, aunque vnos de los señores del vn Consejo sean mas antiguos, y ayan jurado primero en este de Cruzada, que los otros: pues si se ha guardado siempre esta armonia, quo iure pretẽde tur barla el señor Chanciller, siendo su oficio tan moderno, y tan poco necessario en el Consejo, y el de los señores Contadores tan antiguo, y tan necessario.

Num. 17.

La costumbre rige las precedencias.

Y este modo de assentarse, es la costumbre antigua q̃ se ha guardado siempre en el Consejo, à que se atiende en materias de precedencias, siendo legitima, *cap. cum olim de consuet.* vbi Bald. *notabili* 1. *art. quod consuetudo assignat locum sedendi, & standi, qua non debet inuerti, aut præposterari, gloss. in cap.* 2. verb. *ausculetur*, in fin. *de offic. Archid. & in cap. penult.* verb. *electio. de officio Legati lib.* 6. D.D. Ioan. de Solorzano, *in excursu de præcedent. num.*

31. Ioan. Maria Nauar. *decis.* 123. *num.* 1. addition. ad Rotæ *decis.* Burati 601. *num* 21. & 22. Farin. in posth. nouis. *decis.* 99. *num.* 2 *part.* 2.

Sin que obste el dezir, que su Magestad criò el oficio de Chanciller, con titulo de Consejero, y con las mismas preeminencias, y assiento de que gozauan los Contadores, y auiendoles hecho iguales, no ay diferencia de vn cargo à otro, y ha de preceder el que primero jurare, por q̃ su Magestad, q̃ es el tesoro de los honores, y jurisdiciones, para amplearlos, ò limitarlos, dio esta calidad à este oficio de Chanciller, *l.* 1. *ff. de constitut. Princip.* Couar. *pract. cap.* 1. *num.* 9. Vicent. de Anna, *alleg.* 57. *num.* 2. Don Iuan Valençuela, *cons.* 201. *num.* 83. & 84. *tom.* 2. Christinæus, *decis.* 106. *num.* 20. *tom.* 5.

Num. 18.
Oposicion del señor Chanciller.

A que se responde con la *decision* 62. de Vicent. de Franch. donde auiendo tratado, qual de dos titulados, que tenian igual dignidad, con exercicio, auia de preceder en vn Consejo, se resoluiò, que aquel à quien su Magestad huuiesse primero concedido el *fiat*, aunque no huuiesse sacado los despachos, tomado posesion, ni jurado. Y à este intento refiere otras decisiones Marcelino de Mauro, y su hijo, que le adicionò, *in alleg.* 50. Franc. Clapperio, *in Centuria* 2. *part. causa* 55. *quæst. vnica.* Segun estas doctrinas, quando el oficio de Chanciller, y Contador fueran iguales en dignidad, calidad, y exercicio: siendo mas antiguo el de Contador, auia de preceder, *in habentibus parem dignitatem debeat antecedere qui prius dignitatem fuit adeptus l.* 1. *C de Consulibus lib.* 12. Y su Magestad quando criò este oficio, no le hizo de opcion con los señores Contadores, ni perjudicò las preeminencias que les son deuidas, *supra num.* 4 & 5. Y el auer dicho su Magestad en el priuilegio que el Chanciller gozasse de las preeminencias, y assiento de que gozan los Contadores, no fue dezir, que huuiesse de optar con ellos (porque esto se concediò solo ad honorem) si-

Num. 19.
Quando las dignidades son iguales con exercicio, precede el que ocupa la dignidad mas antigua.

no que se assentassen, secundùm ordinem. El mayor primero, y el menor despues: *Cùm vna sedes nõ capiat duos, l. si vt certo, § si duobus vehiculum, ff. commod.* Veral. *decis.* 275. *num.* 9. *part.* 3. Ferro *de præcedent. cap.* 15. *num.* 7. Y siendo mayor el Contador, ha de preceder al Chanciller, por los fundamentos referidos.

Num. 20.

La costumbre que se ha observado entre los señores Contadores, y Chanchilier.

Y en el caso de que vamos hablando, no ay duda que ha de preceder Don Ioseph de Villanueua, al señor Francisco Diaz Mendez Brito: porque en este pleito ha verificado, que auiendo muerto el señor Don Francisco Abarca Maldonado, Consejero y Contador mayor, sucediò en su lugar el señor Don Diego Abarca su hermano, que començò à seruir en el Consejo desde 19. de Mayo de 1638. Y aunque auia que estaua assentado en el Consejo, y auia jurado en el cargo de gran Chanciller, y Consejero el señor Pedro de Villanueua desde 28. de Abril de 1635. le precediò el señor Don Diego Abarca, en assiento, y en firmar primero, y en todas las demas preeminencias del Consejo. Y assimismo se han presentado en este pleito, y calificado con testigos, que son ciertas, y verdaderas algunas rubricas, y firmas, en que siempre han firmado los señores Contadores, y sus Tenientes en mejor lugar, que los señores Chancilleres, aunque los señores Contadores, y sus Tenientes sean mas modernos en la recepcion del Consejo.

Que el Contador ha precedido en assiento.

En firmar.

En las nominas.

Y en las nominas que se han hecho, y oy se hazen para la paga de los salarios, preceden los Contadores al señor Chanciller.

Num. 21.

Exemplar, de que preceda el señor Secretario al señor Tesorero.

Y aun està fresca la tinta con que se escriuiò el auto del Consejo, que declara, que el señor Secretario Don Blasco de Loyola precediesse al señor Tesorero que antes auia jurado en el Consejo, porque aunque ambos gozan de honores de Consejeros, sin voto el cargo de Secretario, con honores de Consejero, es mas preeminente, y de mayor calidad que el de Tesorero, con los

mis-

mismos honores. Et præcedentia iudicanda est, ex maiore dignitate, *l.* 1. *C. de Consulib. l. omnes, C. vt dignitatum ordo seruetur, l.* 1. *C. de præpositis sacri cubiculi lib.* 12 *cap statuimus, de maior. & obedientia*, ibi: *Et qui maior est ordine, etiamsi postea sit receptus, in portione recipienda esse volumus potiorem*, Doctor Don Iuan Baptist. de Larrea, *allegat. Fiscal.* 51. *num* 4. *&* 8. *part.* 1.

Respeto destas consideraciones, no ay duda, q̃ deue preceder el Contador à el Chanciller, por la antiguedad, ocupacion, exercicio, y calidad de su oficio.

Respondese a la declaracion que hizo el señor Don Pedro Valle de la Cerda en fauor del oficio de Chanciller.

Num. 22. *Consentimiento del señor Don Pedro Valle de la Cerda, y decretos del Consejo.*

Para preceder el señor Francisco Diaz Mendez Brito à Don Ioseph de Villanueua, se vale de la declaracion del señor Don Pedro Valle de la Cerda, en que auiẽdo precedido el señor Diego Rodriguez de Acosta, que por auer jurado primero en el Consejo que Dõ Pedro de Besga, Teniente del señor Don Pedro Valle, le auia de preceder: y notificandose al señor Don Pedro Valle, consintió, que por lo que tocaua al señor Diego Rodriguez, se le diesse la precedencia, en competencia del dicho Don Pedro de Vesga, y que pudiesse optar con su plaça: y el Consejo se siruiò de confirmar este consentimiento.

Despues nombrò el señor Don Pedro Valle de la Cerda por su Teniente à Don Iuan Valle de Velasco, y en 22. de Febrero de 1645. presentò en el Consejo el nombramiento, que se admitiò, y mandò, que por entonces precediesse el señor Francisco Diaz Mendez Brito, sin perjuyzio de su derecho.

De este decreto suplicò, sin causar instãcia el dicho señor

ñor Francisco Diaz, y se mandò juntar su peticion con el processo, y que se lleuasse a el Consejo, y sin mas conocimiento de causa, se mandò, que por aora, sin perjuyzio del derecho del dicho Don Iuan Valle de Velasco, precediesse el dicho señor Francisco Diaz Mendez de Brito.

Y notificandoselo a el dicho Don Iuan Valle de Velasco suplicò del dicho decreto, y se quedò en este estado, sin que parezca que se aya hecho otra diligencia.

Num. 23. *Pretension del señor Chanciller.*

En virtud deste consentimiento, confirmado en la forma que se ha referido por los señores del Consejo. Pretende el señor Francisco Diaz Mendez de Brito, que ha de preceder à Don Ioseph de Villanueua.

Num. 24. *Que el consentimiento del señor Don Pedro Valle, fue limitado a la persona del señor Diego Rodriguez de Acosta, y no fue valido.*

A que se responde, que el señor Don Pedro Valle de la Cerda, no pudo hazer el consentimiento, ni fue valido en perjuyzio de las ptecedencias del cargo de Cõtador mayor, y Consejero, y que fué limitado para solo el señor Diego Rodriguez de Acosta, ni la aprobacion de los señores del Consejo le califica, por auer caído sobre acto, que de su naturaleza fue nullo, y no auer interuenido la solemnidad necessaria de derecho, y tambien q̃ cesò con la muerte del señor Diego Rodriguez, quod probatur ex sequentibus.

Que el consentimiento del señor Don Pedro Valle de la Cerda fue nullo.

Num. 25. *Que los oficios jurisdicionales se siruẽ en nombre de su Magestad.*

Es conclusion textual, que los ministros de su Magestad, no siruen los oficios, ni exercen en su nombre propio la jurisdicion afecta à ellos, sed nomine Principis concedentis, *l. 1. §. 1. ff de officio eius cui mandata est iurisdictio.* Y en los oficios que tienen jurisdicion para el buen gouierno, y administracion de justicia (aunque se transfiera el dominio directo, y vtil en el comprador) siempre reserua el Principe en si: y para si la supre-

ma

ma autoridad, y poder para poder ampliar, ò restringir el priuilegio de la concesion, secundùm Bald. *inl. qui se patris, num.* 14. *C. vnde liberi* Donde despues de auer fundado la conclusion, de que el Principe no puede reuocar los priuilegios que concedió, ò concedierõ sus antecessores ex causa onerosa, ibi: *Intrãslatis verò quo ad dominiũ directũ, vel vtile non habet locum pœnitentia.* Lo limita en los priuilegios que dan jurisdicion, *secus verò*, ibi: *Vt in officijs iurisdictionalibus, nam in eis, semper auctoritas superioris reseruatur, & nisi eius auctoritate non potest exerceri; cùm in eo resideat suprema potestas inseparabilis. Vnde potest iurisdictiones supprimere aliorum & non solùm singularium personarum, sed etiam ciuitatum.*

Y el Doctor Luis de Casanate, *in cons.* 43 *num.* 42. explicando à Baldo, dixo, *non procedere, in iurisdictionalibus, in quibus asserit Baldus, posse concessionem suam etiam pecunia, & pacto interueniente reuocari.*

Num. 26. *Aprueuase la doctrina de Baldo con los DD. que se citan.*

Y en el *nu.* 43. y 44. junta los Autores desta opinion, à quien siguiò Don Iuan del Castillo, *tom.* 7. *de tertijs, cap.* 18 *num* 152 hasta el 162 Luego si su Magestad, no abdicò de si esta regalia suprema, no tuuo facultad, ni pudo el señor Don Pedro Valle, renunciar ninguna de las preeminencias concedidas a el cargo de Contador mayor, y Consejero, que seruia sin expresso consentimiento de su Magestad.

Y en propios terminos del que possee alguna dignidad perpetua, concedida por el Principe, que no sea capaz de renunciar alguna de sus precedencias, explicandolo en el Magistrado, que es lo mismo que Consejero, lo fundò Tiberio Deciano, *in responso.* 21. *à num.* 69. *lib.* 1. *& in responso.* 19 *num.* 37. Donde dà la razon, ibi: *Prælatio in dignitatibus non dependet à voluntate partium, sed vel à iure communi, vel à consuetudine generali, vel à nutu Imperatoris, vt tradit Bart.*

Num. 27. *Que el que sirue d[i]gnidad perpetua, ò temporal de Consejero, no puede renunciar su precedencia.*

Y assi

Y assi passa al *num.* 44. y dize: *Quòd talis renuntiatio, & assensus non valuisset, quia ea quæ ad dignitates, & eorum ordines expectant sunt iuris publici, sicut, & Magistratus.* Y prosigue con otras consideraciones, y fundamentos, que califican esta resolucion, hasta el *num.* 60. vbi ait. *Quòd etiamsi Borsius voluisset expresse renuntiare prælationem quoad Ducatum Mutinæ, & Regij coram Pontifice id facere non potuisset in consulto Imperatore, à quo Ducatum ipsum habuerat, quia per hanc renuntiationem naturam ipsius Ducatus præiudicaret.*

Y el señor Regente Don Iuan Baptist. Valençuela lo fundò en la precedencia de Consejos, y Consejeros, *in consil* 201. *lib.* 2. *à num.* 92. ibi: *Et ideo habens aliquem Magistratum, non potest proprio facto mutare statum, & ordinem eius. Cùm directè ad Regiam maiestatem spectet honor, & conseruatio prærogatiuarum, & præcedentiarum dignitatis.*

A quien siguieron Galeota, *lib.* 2. *controuers.* 45. *num.* 2. 3. & 4. Gratian. *lib.* 2. *disceptat. forens.* 298. *num* 99. vers. *Quia hæc est potius corruptela*, Iacob. Igall. *consil.* 29 *num.* 3. Don Iuan del Castillo, *lib.* 7. *de tertijs cap.* 41. *nu.* 66. Y esta fue doctrina original de Bart. Lucas de Pena, y Platea *in l.* 1. *C. de dignitatibus, lib.* 12. *per leg. vis publicum ff. de pactis, l.* 1. *§. sed quia, C. de iuramento calumniæ.*

Num. 28.

No se puede renunciar la precedencia del cargo, porque es del derecho natural, y publico, aunque aya juramento.

Y como estas precedẽcias son del derecho natural, y publico, no se pueden reuunciar regitimamente, aun que interuenga juramento, Galeota, vbi suprà, *num.* 4. ibi: *Talis enim ordo in præcedendo est iuris naturalis, & publici in omnibus rebus, cap. ordo* 33. *quæst.* 5. *& sic ipsi nemo potest, renuntiare, nec expræsse cum iuramento*: Decian. *d cons.* 19. *lib.* 3. *num.* 41. ibi: *Immo talis renuntiatio, quia publico iuri contraria non valuisset, etiamsi firmata fuisset iuramento.*

Estas

Estas doctrinas hablan vniformemente en el cargo perpetuo, ò temporal, y assi nihil interest, que quando el señor Don Pedro Valle de la Cerda hizo la declaracion, huuiesse perpetuado el oficio, y cargo de Contador, y Consejero, ò le siruiesse por su vida, de que su Magestad le auia hecho merced. Y para que no quede escrupulo en la inteligẽcia de la mente de los Doctores, que se han referido, se aduierte, que la accion la intentò el señor Diego Rodriguez de Acosta, en siete de Nouiembre de 1640. y la declaracion del señor Don Pedro Valle fue en 12. de Otubre de 1641. y la perpetuidad del dicho cargo del Contador, y Consejero en 24. de Setiembre de 1642. como parece de los autos del pleito, y priuilegio, con que se dize: que aunque este cargo de Contador, y Consejero, no tuuiera jurisdicion en perjuyzio de la Regalia de su Magestad, à quien auia de boluer acabadas las vidas no pudo declarar el señor Don Pedro Valle, ni perjudicar ninguna de sus precedencias, vt referunt omnes supra relati, y dà la razon Francisco de Ponte *decis. 8. num.* 11. donde dize: *Si quidem officia sunt Regis, & non possunt illis præiudicare illa, tenentes, quorum sunt tantùm administratores vita durante.*

Num. 29.

Que quando el señor Don Pedro Valle permitiò que precediesse el Chanciller a su Teniente, no estaua perpetuado el cargo de Contador, y Consejero.

Tambien este consentimiento mirò solo à la persona del señor Diego Rodriguez, para que precediesse Don Pedro de Vesga, y no mas, en quanto dixo el señor Don Pedro Valle de la Cerda: *Que por lo que le toca, que a el dicho Rodriguez de Acosta, se le dè la precedencia en competencia del señor Don Pedro de Vesga.* Y acabadas y estintas estas personas como oy los estan, cessò este consentimiento, y todas las demas palabras que en el se pusieron, como encaminadas à este fin.

Num. 30.

Que el consentimiento del señor Don Pedro, para que precediese el señor Chanchiller, fue limitado, y no passò a sus sucessores.

Y el ministro que permite, que le preceda quien

no deue precederle, no perjudica a el sucessor en el cargo, ex Iasion *consil.* 192. *in fin. vol.* 2. Decian *consil.* 21. *à num.* 69. *vsque ad* 78. *lib.* 1. *& consil.* 19. *lib.* 2. Gratianus, *disceptat.* 268. *num.* 99. *vers. siego*, Menoch. *consil.* 902. *in fin.* Galeota, *controuersia* 45. *num.* 26. *lib.* 2. Ponte, *decis.* 8. *num.* 11. Seraphin. *decis.* 341. *num.* 1.

De que se sigue el poco fundamento, substancia, ni fuerça que tiene el consentimiento del señor Don Pedro Valle.

El decreto del Consejo no dio calidad al consentimiento del señor Don Pedro, por auer sido nullo.

Num. 31.

Los actos nullos no se confirman.

Es comun conclusion, quòd actus nullus ab initio, non potest confirmari per consensum, neque per sententiam ex interuallo subsecutum, docent Bart. *in l. obseruare*, §. *post hæc num.* 14. *de offic. Proconsul.* Alex *in l. si quis mihi bona*, §. *iussum, num.* 9. *ff. de acquir. hæred.* Alex. *consil.* 78. *num.* 24 *lib.* 5. Anchar. *consil.* 123. latè Peralta, *in l. hæredem. num.* 81. *ff. de legat.* 2. y elegantissimamente Bald. *in l. nominationes, num.* 2. *C. de appellat.* ibi: *Infirmata igitur, & vulnerata radice, confirmatio est abusissima, quia nihil est tantæ potentiæ quòd possit erradicare morbum perpetuum, & ideo stante radice infectionis, & causa morbi, impossibilis est conualescentia, & quia renuntiatio morbosa est contagiosa, ideo non communicat confirmationi proprium morbum, & intestinam passionem, & actus non potest operare.*

Elegante doctrina de Baldo al proposito.

Num. 32.

Opone el señor Chanciller, que quando sea nullo el consentimiento del señor Don Pedro Valle, no lo son los decretos del Consejo.

Sin que à esta conclusion, que es cierta, y legal, se pueda oponer, diziendo: que quando padezca defecto de nullidad el consentimiento del señor Don Pedro, no le padece el decreto del Consejo, que le confirmò: y assi valdrà el consentimiento, ex con-

fir-

firmante, & non ex confirmato, vt elegantissimé probat Baldus, *in l. explicito, nu* 8. *C. de rerum permutat* ibi: *Aut confirmatio oritur ex aptitudine, & potentia prioris materiæ, & agitur ex confirmato, aut oritur ex prouidentia nouæ causæ, vel ex singulari prouidentia legis, vltra originalem naturam actus præcedentis, & tunc agitur ex confirmante.*

A que se responde, que el decreto del Consejo, no dio mas valor a el consentimiento del señor Don Pedro, del que tenia de presente: y assi no quiso, ni pudo auer valido lo que fue nullo, Bart & Bald. per *l. legata, in vtiliter, ff. de leg.* 1. Y el caso en que habla Baldo, es quando dà principio al acto quien no tiene facultad bastante para acabarle: y le ratifica quien la tiene para començar y acabar, quia tunc agitur, ex confirmante, & non ex confirmato, quia carebat substantia, latè Tiraquel *de retract consang.* §. 1. *glos.* 10. *à num* 64. Pero no quando la raiz estuuo infesta de nullidad insanable: *Quia tunc infirmata, & vulnerata radice confirmatio est abusiua.* Bald. vbi suprà.

Num. 33. *Respondese a la objecion de arriba.*

No le dà valor la confirmacion, sino que es necessario, que se buelua à formar de nueuo el acto por quien fuere parte legitima Este mismo caso refiriò el señor Regente Valençuela, *cons.* 177. *tom.* 2. *à num.* 48. refiriendo los textos, y exemplos desta conclusion, con que dezimos, que aunque el Consejo huuiera executoriado el consentimiento del señor Don Pedro Valle, no tenia fundamento para la pretension del señor Canchiller.

Num. 34. *El acto nullo no se confirma.*

Estedecreto, y los demas, de quo suprà, num. 22. se prouëon sin consentimiento de causa, y dellos està suplicado, & sic resoluuntur in vim simplicitet citationis, *l.* 1 *C. de execut. rei iudicat.* Rebuf. *de litter. obligat. art.* 6 *glos.* 2. *n.* 4. Ant. Gab. *conclus.* 1 *de citationibus,*

Num. 35. *Los decretos del Consejo se prouëyeron sin consentimiento de causa.*

*bus,nu.*361.Pet.Gerard.*sing.*4.Paris.*conſ.*113.*in princip.lib* 4.

Porque con vna peticion ſola del ſeñor Chanciller,ſe mandaron lleuar los autos, cuyas reſoluciones,no quitan,ni dan derecho, *l. ne quidquam* 9 *ff. de offic. Proconſul.*ibi:*Vbi decretum neceſſarium eſt per libellum,id Proconſul expedire non poteſt: omnia enim, quæ cauſæ cognitionem deſiderant, per libellum non poſſunt expediri.* Vbi Iacobin. qui communiter recipitur, ex quo & alij,Iaſſ.ibi *num.*6. ait *præceptum factũ abſque cauſæ cognitione,ipſo iure eſſe nullum.* Gregor. Lopez,*inl.*22.*tit.*22.*p.*3.*gloſſ.*3.& 4.

Num.36. *La ſuplicacion de la ſentencia buelue el pleito al eſtado de la conteſtacion.*

Y por la ſuplicacion que interpuſo Don Iuan Valle de Velaſco, Teniente del ſeñor Don Pedro Valle de la Cerda,quedò ſuſpendido el efecto del decreto del Conſejo: nam ſupplicatio non ſolùm ſuſpendit effectum, ſed reponit partes in eo ſtatu in quo erant tempore conteſtatę litis,*l. ita demum,* vbi Bart.Bald.& Iaſſ.*C.de procurat.gloſſ.in l.* 2. verſ.*ſententiam*, *C. vt lite pendent.* Afflict *dec.*ſ 296. *num.* 3. Boerio, *conſ.*56 *num.* 15. *lib.* 2. Oſaſco, *deciſ* 131. *num.*9.

Num.37. Deſte diſcurſo ſe ſaca, que quando diga el ſeñor Franciſco Diaz Mendez Brito,que en virtud del llamado conſentimiento, y decreto de los ſeñores del Conſejo, ha precedido a los Tenientes del ſeñor Don Pedro Valle, no le ſufraga para ſu pretenſion.

Num.38. *En quanto ſe dudare del conſentimiento del ſeñor Don Pedro Valle, no puede ſer manutenido el ſeñor Chanciller.*

Porque mientras que ſe trata, ſi la renunciacion, ò conſentimiento del ſeñor Don Pedro Valle,es valido,ò no, deue ſer manutenido (quando eſtuuiera en poſſeſsion,quod negatur) y el caſo que determinò la Rota,apud Durand.*deciſ.*117. *num.* 6. ibi: Es muy ſimil à eſte de que ſe trata: *Quia dum pendet articulus,an permutatio fuerit valida, & permutantes*

poſ-

possint redire ad primæua iura, non potest dari manutentio Bartolomæo, qui venit ex vocatione ex causa permutationis. Porque tambien en quanto se disputa de validitate consensus à resignante præstiti, se ha de amparar, y manutener al resignante en su possession, etiam si resignatarius fuerit immissus, Post. *de manutent. obseru.* 57 *à num.* 22. Rota apud eundem *decis.* 15 *num.* 8. cum sequentibus, & *decis.* 209. *num.* 4 & inter recent. *part.* 2. *decis.* 422. *num.* 2.

Num. 39.

La possession nulla no es manutenible.

Y porque auiendo sido nullo el consentimiento del señor Don Pedro Valle, como largamente està probado suprà *à num.* 25. La confirmacion, y possession consecutiua, fuit similiter nulliter capta, Laurent. de Perinis, *de subdito, quæst.* 1. §. 10. vers. *dico octauo pag.* 492. Et non est manutenibilis, D. Valençuela, *cons.* 177. *à num.* 45. *cum seqq. to.* 1. Rota *decis.* 594. *num.* 2. *part.* 1. in posthum.

Num. 40.

La possession que se toma pendente supplicatione non est manutenibilis, vt attentata.

Y porque auiendo suplicado el dicho Don Iuan Valle de Velasco del decreto del Consejo, no se puede dezir, que el señor Francisco Diaz pueda auer hecho acto de possession, que sea manutenible, Lancellot. *de attentat. part.* 2 *cap* 4 *num* 49 Post. *de manutent. obseruat.* 48 *à num* 1. Rota, *decis* 6. in princ. *part.* 2 *diuersor.* & coram Seraph. *decis* 237. *num.* 1. & 222. *num* 1. Et sic nullum potest præstari impedimentum quin parti anteriori possessori detur manutentio. Post. *d. obseruat.* 48 & *num.* 1. Rota apud Viuian. post suam praxim. *iuris patron. decis.* 109. *n.* 5.

Num. 41.

La possession que dio causa al pleito no es manutenible.

Y porque la possession que pretende el señor Francisco Diaz, es la que dà causa à este pleito, & ideo nihil releuat, quia possessio ex qualis initium sumpsit, vel quæ litem excitauit, non est manutenēda: *Glos. verbo pacificam, cap. commissa de elect. in.* 6. Cancer. *lib.* 3. *variar. cap.* 4. *num.* 95. & 96. Fontanel. *de pact. nupt. tom.* 2. *claus.* 7. *glos.* 3. *part.* 10. *num.* 56. & 57. Ra-

mon. *conſ.* 56. *num.* 5. cum ſeqq. & *conſ.* 58. *num.* 3 Poſt. *obſeruat.* 17. *num.* 44. Noguerol. *alleg.* 5. *num.* 192 & *allegat.* 26. *num.* 381 & *allegat.* 28. *num.* 65. & 66. Greg. XV. *deciſ.* 561 *num.* 4 Rota, *deciſ.* 30. *num.* 1. *p.* 2. recent. & apud Poſt. in fin. tract. *deciſ.* 64. *num.* 8.

Num. 42, *Epilogo deſta alegacion.*

De que reſulta la antiguedad, ocupacion, y calidad del cargo de Contador, tan neceſſario en el Conſejo, que ſin el no tuuiera forma: quan moderno, y poco neceſſario es el de Chanciller. El poco fundamento del conſentimiẽto del ſeñor D. Pedro Valle dela Cerda, en q̃ no quedò perjudicada la Regalia de ſu Mageſtad, ſin cuyo conſentimiento, y aprouacion expreſſa, no pudo renunciar ninguna preceden cia del puesto que ocupaua. Y eſte fue perſonal para ſolo el ſeñor Diego Rodriguez de Acoſta, reſpeto D. Pedro de Veiga, Teniente del ſeñor Dõ Pedro Valle, cõ q̃ no pudo paſſar, ni perjudicar a los ſuceſſores en el cargo de Cõtador mayor, y Cõſejero. Que la aprobacion del Conſejo, no pudo, ni quiſo dar valor al conſentimiento, que de ſu naturaleza era nullo. Los defectos, y nullidades que padecen los actos de que ſe precende valer el ſeñor Franciſco Diaz Mendez Brito para preceder.

Y aſsi eſpera Don Ioſeph de Villanueua, que manteniendo, y amparando a los ſeñores Contadores en la poſſeſsion en que eſtan de preceder a los ſeñores Chancilleres, ſe ha de ſeruir el Conſejo de mandar que preceda a el ſeñor Franciſco Diaz Mendez Brito. Salua in omnibus.

Licenciado Don Gaſpar Tello de Soto.

5382/a-2e

B 758
C92 r
1-SIZE